

Юрист компании №7
Июль 2020



ДОГОВОРЫ

КОРОНАВИРУС

Что подписать с контрагентом после пандемии



Юрий Сбитнев

Партнер АБ «Эксиора»,
г. Москва

Чем поможет: наладить работу с контрагентами и разобраться с просрочкой по договорам.

Из статьи узнаете, какие два документа оформить, если по договорам возникла просрочка. Не хотите отказываться от договора — оформите оба документа. Если продлевать сроки не планируете, достаточно будет одного.

Оформите акт сверки расчетов

Проверьте текущие обязательства вашей компании и ее контрагентов. Решите, будет ли компания исполнять заключенные договоры. В зависимости от размеров компании это можно сделать самостоятельно или подготовить чек-лист для контракт-менеджеров. Посмотрите, по каким договорам есть риск неисполнения, оцените, какие долги возникли у компании перед контрагентами и наоборот: сколько денег должны контрагенты.

Оформите акт сверки взаимных расчетов, чтобы зафиксировать в денежном выражении исполнение договора полностью или в части. Есть три причины, почему следует подписывать такой акт не только разово для обновления информации о расчетах, но и на периодической основе.

- 1 Зафиксирует исполнение обязательств контрагентом и выявит неточности в первичной документации и расчетах.

ВС 25 П. 123 постановления Пленума ВС от 23.06.2015 № 25

Поможет доказать последующее одобрение сделки представляемым при условии, если акт подписало уполномоченное лицо.^{BC 25} Особенно актуально это при исполнении рамочных контрактов, например при многократных отгрузках по отдельным заявкам. Нередко поставщик в дальнейшем не может найти доверенность на лицо, которое получило товар от имени покупателя. В случае спора возникает вопрос об отгрузке надлежащему лицу. Акт сверки поможет разрешить данный вопрос.

- 3 **ГК** Ст. 203 ГК

ВС 43 П. 20 постановления Пленума ВС от 29.09.2015 № 43

A41 Постановление АС Московского округа от 25.12.2019 по делу № А41-82346/2017

Подтвердит задолженность контрагента и ее размер, а также будет свидетельствовать о признании долга.^{ГК} Если подпишете акт сверки взаимных расчетов, это прервет течение срока исковой давности,^{BC 43} который в таком случае будет исчисляться заново.^{A41}

Акт сверки расчетов с контрагентом часто используют как хитрый способ подтвердить просроченные и заданные обязательства, то есть те, по которым срок исковой давности прошел, без подписания каких-либо дополнительных соглашений, новации долга. Об этом может знать и контрагент. По этой причине компании иногда организуют процесс подписания акта сверки таким образом: юрист просит бухгалтера оформить акт напрямую с бухгалтером контрагента. То есть это будет выглядеть как рядовое событие — подписание документов бухгалтерского учета. Такие документы нередко подписывают без согласования с юристами. Особенно высока вероятность, что это останется незамеченным, если положение об оформлении акта сверки взаимных расчетов предусмотрено заключенным договором. Предупредите своего бухгалтера, что контрагент может воспользоваться такой схемой.

Что проверить в уведомлениях от контрагента

Есть три вопроса, которые юристу надо проверить, если компания получила от контрагента уведомления о форс-мажоре, отсрочке исполнения обязательств, с просьбой снизить цену или иными предложениями.

Во-первых, проверьте, кто подписал уведомление, есть ли у лица полномочия в силу устава или доверенности. Рекомендуем запросить у контрагента копию доверенности — поможет в случае спора, если контрагент будет ссылаться, что у подписанта не было полномочий.

Во-вторых, посмотрите, каков порядок внесения изменений в заключенный договор, если контрагент просит изменить условия. При подписании дополнительного соглашения можете оговорить способы обеспечения исполнения обязательств.

В-третьих, уточните, будет ли контрагент исполнять обязательство, в том числе и с просрочкой.

Заключите дополнительное соглашение о новых сроках и других условиях исполнения договора

Если ваша компания или контрагенты нарушили сроки по договорам, но при этом стороны интерес в исполнении не утратили, согласуйте предоставление дополнительного срока, чтобы исполнить обязательства. Для сторон по окончании пандемии коронавируса это будет наиболее подходящий вариант, чтобы решить вопрос с просрочкой исполнения.

Электронная переписка: как убедить суд принять ее в качестве доказательства

Подпишите с контрагентом дополнительное соглашение об изменении срока. В нем можно установить для должника не дополнительный, а новый срок исполнения обязательства. В таком случае неустойка по общему правилу начисляться не будет, если иное не установите данным соглашением.

Есть еще один вариант продлить сроки: не заключать дополнительное соглашение, а уведомить о предоставлении дополнительного срока на исполнение обязательства. Учитывайте, что по общему правилу предоставление дополнительного срока не будет основанием освободить должника от ответственности за просрочку исполнения обязательства. В таком случае для должника продолжат начисляться санкции, поскольку он уже находится в просрочке. Для кредитора сохранится обязанность принять просроченное исполнение до даты истечения нового срока.

ГК-1 П. 1 ст. 480 ГК

A79 Постановление Первого ААС от 23.11.2018 по делу № A79-6483/2018

Например, в одном деле продавец поставил некомплектный товар, о чем ему сообщил покупатель.^{ГК-1} По условиям договора продавец должен был заменить товар в течение пяти рабочих дней, но не сделал этого. Покупатель отказался от договора в этой части и потребовал неустойку с момента неисполнения обязательства, а не после окончания пятидневного срока. Суд первой инстанции иск удовлетворил, апелляция согласилась.^{A79}

Хотя дни с 30 марта по 8 мая объявляли нерабочими, исполнять гражданско-правовые обязательства все равно надо было в установленные договором сроки

Если ваша компания задержала исполнение договора, в дополнительное соглашение можете включить условие, по которому контрагент приостановит исполнение встречных обязательств, в частности уплату аванса. Так сможете минимизировать свои убытки, если контрагент в последующем откажется от договора. Например, не сможет потребовать проценты за пользование авансом или убытки, которые связаны с приготовлением к приемке товара, если он такие приготовления еще не осуществил.

Посмотрите, что написано в разделе договора про форс-мажор. Обычно стороны предусматривают, что, если обстоятельства непреодолимой силы делятся более двух-трех месяцев, любая из сторон вправе расторгнуть договор или договор прекращается автоматически. Проверьте, возможно, у вас есть такое условие. Кроме того, кредитор вправе отказаться от договора, если в результате неисполнения договора по причине непреодолимой силы он утратил интерес в исполнении. В обоих случаях без переписки не обойтись. Чтобы избежать недоразумений, получите от контрагента письменное подтверждение, что он готов исполнять договор либо принимать исполнение в дополнительно отведенное время. Если нужно согласовать новые условия исполнения, оформите их дополнительным соглашением.

ВС 1 Вопрос 7 Обзора по COVID-19 № 1, утв. Президиумом ВС 21.04.2020

Верховный суд в своем первом обзоре по COVID-19 разъяснил, что, если у компании нет денег — она не может заплатить контрагенту из-за запрета деятельности в связи с распространением коронавируса, это можно признать основанием для освобождения ее от ответственности: от штрафов, пеней, неустойки.^{ВС 1} Но это не освободит компанию от платежа как такового — платить контрагенту все равно придется. В связи с этим любое изменение цены договора надо осуществлять дополнительным соглашением или уже в судебном порядке.

Что предпринять, если контрагент пропал и не выходит на связь

Что предпринять, если контрагент пропал и не выходит на связь

Если контрагент не отвечает, у компании могут возникнуть обоснованные сомнения не только в части исполнения договора, но и в том, продолжит ли работать контрагент после окончания ограничительных мер и пандемии.

Проверьте, не инициировал ли контрагент процедуру ликвидации либо банкротства. Эту информацию смотрите на нескольких ресурсах: на nalog.ru проверьте выписку из ЕГРЮЛ, на fedresurs.ru — уведомление о намерении обратиться с заявлением о банкротстве. Это имеет существенное значение для предъявления требований к контрагенту об исполнении обязательства, поскольку в таком случае предусмотрена установленная законом процедура.

Посмотрите, не попал ли ваш контрагент в перечень

компаний, на которых распространяется мораторий на банкротство, на service.nalog.ru/covid. Юридические последствия такого моратория не только в том, что в отношении должника нельзя публиковать заявления о банкротстве. Также запрещено проводить зачеты с контрагентами. В период моратория не начисляются неустойки и штрафы, за исключением текущих платежей, нельзя обратиться взыскание на заложенное имущество, в том числе и внесудебное. Получить деньги по исполнительному листу в банке также не удастся.

Контрагент может отказаться от применения в отношении него моратория. Тогда все указанные ограничения действовать не будут. Отказ от моратория можно также проверить на fedresurs.ru.